



对外贸易法 理论与实务

钟金来
邱小飞
冷铁勋

编著

华南理工大学出版社

序

黄 进

在国际社会中，任何国家不可能长期闭关自守，不可能长期不同任何其他国家进行交往，这在人类文明高度发达的今天尤为如此。在国际社会经历两次世界大战的剧烈震荡后，各国之间的交往进入了一个崭新的历史阶段。一方面，国家之间在政治上的相互合作关系得到了加强；另一方面，国家之间在经济上的相互依赖关系则愈来愈明显。国际政治上的和平与安全，国际经济上的复兴与发展，两者日益紧密地联系在一起。而国际贸易作为国际经济活动的一个重要方面，在战后更是突飞猛进，迅速发展。中国的对外贸易是国际经济活动的重要组成部分。自我国实行改革开放政策以来，我国的对外贸易得到了长足的发展，可以说方兴未艾。特别值得一提的是，我国为了发展对外贸易，维护对外贸易秩序，促进社会主义市场的健康发展，于1994年5月12日由第八届全国人民代表大会常务委员会第七次会议审议通过了《中华人民共和国对外贸易法》，大大推进了我国对外贸易法制建设，标志着我国对外贸易开始步入法制化、规范化、国际化和现代化的轨道。

《对外贸易法理论与实务》一书是在我国对外贸易法刚刚颁布和施行之际应运而生的。本书分八章，先从概述对外贸易和对外贸易法的概念、特征等一般问题入手，进而按照我国对外贸易法的结构，分别探讨了对外贸易经营者、货物进出口与技术进出口、国际服务贸易、对外贸易秩序、对外贸易促进和法律责任等问题，最后以讨论涉外经济贸易纠纷的解决归结全书。可以说，本书既

忠实诠释了我国对外贸易法的规定，又不囿于该法，吸收了当代对外贸易法律方面的最新成果和知识。其内容丰富，结构合理，体系完整，是从事对外贸易的业务人员和处理对外贸易法律实务的法律工作者必不可少的实用性参考书。

本书的几位作者均为长期从事对外贸易实务和有关法律工作的实际工作者，既有较丰富的对外贸易和法律实践经验，又有扎实的理论功底和研究水平。摆在读者面前的这本著作是他们多年在对外贸易园地辛勤耕耘所取得的硕果。作者嘱我作序，盛情难却，遂乐为一言为序。

1996年1月10日于珞珈山

黄 进：法学博士、武汉大学法学院教授、博士研究生导师
中国国际私法研究会副会长兼秘书长
中国国际经济贸易仲裁委员会仲裁员

目 录

第一章 总 论	(1)
第一节 对外贸易概述	(1)
一、对外贸易的概念和分类	(1)
二、对外贸易的产生和发展	(2)
三、对外贸易的政策	(4)
四、我国对外贸易的特征	(10)
五、我国对外贸易的地位和作用	(12)
第二节 对外贸易法概述	(16)
一、国际贸易法概述	(16)
二、对外贸易法的概念和渊源	(23)
三、对外贸易法的特征	(25)
四、对外贸易法的立法宗旨和指导思想	(27)
五、我国的对外贸易法制建设	(29)
六、制定对外贸易法的意义	(31)
第三节 对外贸易法律关系	(33)
一、对外贸易法律关系的概念和特征	(33)
二、对外贸易法律关系的主体、客体和内容	(34)
第四节 对外贸易法律体系	(38)
一、对外贸易法律体系的框架	(38)
二、国际服务贸易	(40)
第五节 对外贸易法的调整对象和适用范围	(41)

一、对外贸易法的调整对象	(41)
二、对外贸易法的适用范围	(44)
第六节 对外贸易法的基本原则	(49)
一、对外贸易法的基本原则概述	(49)
二、统一的对外贸易制度原则	(50)
三、公平、自由的对外贸易秩序原则	(51)
四、鼓励发展对外贸易的原则	(54)
五、保障对外贸易经营者的经营自主权的原则	(55)
六、货物与技术贸易自由进出口，发展国际服务贸易的原则	(56)
七、平等互利、互惠对等的对外贸易关系原则	(57)
第二章 对外贸易经营者	(62)
第一节 对外贸易经营者和管理者	(62)
一、对外贸易经营者的概念和特征	(62)
二、对外贸易管理者的含义和职能	(65)
第二节 对外贸易经营资格许可制度	(69)
一、实行外贸经营许可制度的必要性	(69)
二、货物与技术进出口的外贸经营资格	(71)
三、货物与技术进出口专业外贸公司的条件及审批程序	(73)
四、货物与技术进出口自营进出口企业的条件及审批程序	(74)
五、商业、物资企业从事外贸经营的条件及审批程序	(76)
六、科研院所从事科技产品进出口经营的条件及审批程序	(78)
七、货物与技术进出口外商投资企业的经营资格	(79)
八、国际服务贸易经营资格	(80)
第三节 对外贸易经营者的权利和义务	(80)
一、对外贸易经营者的权利	(80)
二、对外贸易经营者的义务	(80)
第四节 外贸代理制度	(82)

一、国际货物销售代理制度	(82)
二、我国的外贸代理制度	(92)
第三章 货物进出口与技术进出口	(96)
第一节 货物进出口与技术进出口概述	(96)
一、货物进出口	(96)
二、技术进出口	(99)
第二节 国际货物、技术进出口管制	(102)
一、国际货物进出口管制	(102)
二、技术进出口管制	(103)
第三节 我国货物、技术进出口管制	(104)
一、货物、技术进出口管理制度概述	(104)
二、货物、技术自由进出口制度	(107)
第四节、货物、技术进出口的限制和禁止	(109)
一、货物、技术进出口的限制和禁止的概念和作用	(109)
二、国际上限制和禁止进出口的措施	(110)
三、我国对货物、技术进出口的限制和禁止	(111)
第五节 技术进出口的审批制度	(124)
一、技术引进合同的审批	(125)
二、技术出口审批及秘密技术出口审查	(127)
第六节 进出口许可证制度	(130)
一、进出口许可证制度的概念	(130)
二、进口许可证制度	(132)
三、出口许可证制度	(136)
第七节 进出口配额制度	(139)
一、进口配额制度	(139)
二、自动出口配额制度	(141)
三、我国的进出口配额制度	(141)

第四章 国际服务贸易	(154)
第一节 国际服务贸易概述	(154)
一、国际服务贸易的概念	(154)
二、国际服务贸易与商品贸易、无形贸易、第三产业、国际劳务交流的区别	(156)
三、国际服务贸易的特征	(157)
四、国际服务贸易的分类	(160)
第二节 我国的国际服务贸易	(161)
一、我国的服务贸易状况	(161)
二、发展我国国际服务贸易的对策	(163)
第三节 国际服务贸易协定	(164)
一、《服务贸易总协定》的产生背景	(165)
二、《服务贸易总协定》的内容	(167)
三、《服务贸易总协定》的几项重要法律原则	(169)
四、《服务贸易总协定》对我国的影响	(173)
第四节 我国的国际服务贸易管理制度	(175)
一、国家促进国际服务贸易的逐步发展	(175)
二、根据缔结或者参加的国际条约、协定承担国际服务贸易方面的义务	(177)
三、国际服务贸易的限制	(179)
四、国际服务贸易的禁止	(185)
五、国际服务贸易的共同管理	(186)
第五章 对外贸易秩序	(188)
第一节 对外贸易秩序概述	(188)
一、对外贸易管理的概念和特征	(188)
二、对外贸易管理秩序的概念和特征	(190)
三、我国的对外贸易管理秩序	(191)

第二节 对外贸易中市场竞争的法律原则·····	(194)
一、公平竞争是商品经济发展的客观要求·····	(194)
二、对外贸易中市场竞争的法律原则·····	(195)
第三节 对外贸易经营活动中的禁止行为·····	(198)
一、伪造、变造或者买卖进出口原产地证明、进出口许可证 ·····	(199)
二、侵害中华人民共和国法律保护的知识产权·····	(200)
三、以不正当竞争手段排挤竞争对手·····	(215)
四、骗取国家的出口退税·····	(233)
五、违反法律、行政法规规定的其他行为·····	(233)
第四节 结汇、用汇法律制度·····	(234)
一、外汇与外汇管理·····	(234)
二、我国的外汇管理体制·····	(235)
三、外汇帐户的设立、使用与监管·····	(237)
四、外汇管理中的结汇制度·····	(240)
五、外汇管理中的用汇制度·····	(241)
第五节 免受进口损害的保障措施·····	(243)
一、对外贸易法关于“保障措施”的规定·····	(243)
二、关贸总协定中的保障措施制度·····	(244)
三、建立中国保障措施体系的作用和意义·····	(248)
第六节 反倾销法律制度·····	(249)
一、倾销的含义及其特征·····	(249)
二、倾销的认定·····	(250)
三、反倾销的调查程序规则·····	(253)
四、反倾销的措施·····	(257)
五、我国对出口产品反倾销案的对策·····	(261)
第七节 补贴与反补贴法律制度·····	(263)

一、补贴的概念	(264)
二、补贴的分类	(265)
三、补贴的确定	(266)
四、对补贴的救济措施	(267)
第六章 对外贸易促进	(271)
第一节 鼓励出口措施	(271)
一、出口信贷	(271)
二、出口信贷国家担保制	(272)
三、出口补贴	(273)
四、商品倾销	(273)
五、外汇倾销	(274)
六、扩大出口的其他措施	(275)
第二节 我国的对外贸易促进措施	(278)
一、完善法制建设, 为外贸发展创造良好的国内外环境	(278)
二、建立完善的外贸服务金融机构, 设立外贸发展基金和风险 基金	(278)
三、采取进出口信贷和出口退税的措施, 发展对外贸易	(279)
四、设立对外贸易促进机构	(280)
第三节 出口信贷制度	(280)
一、出口信贷概述	(280)
二、我国的出口信贷措施	(285)
第四节 出口退税制度	(290)
一、出口退税制度的依据和原则	(290)
二、产品出口退税的条件	(291)
三、准许退、免税的货物	(292)
四、不予退、免税的货物	(293)
五、特殊产品的出口退税	(293)

六、企业办理退税之前的手续和条件	(295)
七、企业办理出口退税的凭证	(295)
第五节 进出口商会	(299)
一、我国进出口商会的法律地位	(299)
二、我国进出口商会在对外贸易中的职能和作用	(301)
第六节 中国国际贸易促进委员会	(303)
一、贸促会的宗旨	(303)
二、贸促会的职责	(304)
三、贸促会的仲裁机构	(305)
第七节 扶持促进少数民族和不发达地区的对外贸易	(305)
一、扶持促进少数民族和不发达地区对外贸易发展的重要意义	(306)
二、我国发展边境贸易的政策	(307)
三、入关对边境贸易的影响	(309)
第七章 法律责任	(311)
第一节 法律责任概述	(311)
一、法律责任的概念	(311)
二、承担法律责任的原则	(312)
三、法律责任的种类	(313)
第二节 走私进出口货物的法律责任	(322)
一、走私进出口货物的概念	(322)
二、走私进出口货物的法律责任	(322)
第三节 违反原产地证和许可证管理制度的法律责任	(331)
一、违反原产地证和许可证管理制度行为的概念	(331)
二、违反原产地证和许可证管理制度行为的法律责任	(331)

第四节 违反技术进出口管理制度的法律责任·····	(334)
一、进出口禁止或限制进出口技术的行为构成犯罪的条件·····	(334)
二、进出口禁止或限制进出口技术的行为构成犯罪的法律责任 ·····	(335)
第五节 对外贸易工作人员的法律 责任·····	(336)
一、对外贸易工作人员的刑事责任 ·····	(336)
二、对外贸易工作人员的行政责任 ·····	(340)
第八章 涉外经济贸易纠纷的解决 ·····	(342)
第一节 涉外经济贸易仲裁·····	(342)
一、涉外经济贸易仲裁的产生和发展 ·····	(342)
二、涉外经济贸易仲裁机构·····	(343)
三、涉外经济贸易仲裁协议·····	(346)
四、仲裁条款和仲裁协议的制定 ·····	(349)
五、涉外经济贸易仲裁程序·····	(358)
第二节 涉外经济贸易诉讼·····	(363)
一、涉外经济贸易诉讼的概念和特征 ·····	(363)
二、涉外经济贸易诉讼原则·····	(364)
三、涉外经济贸易案件的管辖权 ·····	(367)
四、涉外经济贸易诉讼程序·····	(378)
附 录 《中华人民共和国对外贸易法》 ·····	(389)

第一章 总 论

第一节 对外贸易概述

一、对外贸易的概念和分类

(一) 对外贸易的概念

一国或一地区以本国、本地区为主体，同世界上其他国家和地区进行商品和劳务的交换活动，即以本国、本地区为一方，以其他国家和地区为另一方的贸易活动，称之为对外贸易（Foreign Trade）。某些岛国也把这类活动称为海外贸易（Oversea Trade）。对外贸易由进口贸易与出口贸易两大部分组成，因此也常常被称为进出口贸易（Import and Export Trade）。如果从世界范围来考察，这种不同国家或地区之间进行的商品与劳务的交换活动，则被称为国际贸易（International Trade）或世界贸易（World Trade）。

对外贸易和国内贸易一样，都是商品的交换活动，但是由于不同国家和地区的社会制度、经济文化水平、风俗习惯的差异，因而对商品的要求、价格水平、贸易方式、结算方式以及贸易的管理制度等方面，对外贸易同国内贸易有很大的区别。正是由于对外贸易与国内贸易存在的广泛区别，以致世界各国通常都进行专门立法来调整对外贸易关系。

(二) 对外贸易的分类

对外贸易可以按照各种不同的标准进行分类。我国对外贸易

法根据对外贸易的性质进行了划分，将其分为三种形式：

1. 货物贸易，也称有形商品贸易，即是以看得见、摸得着的商品为对象的对外贸易活动。在国际贸易活动中，货物贸易一般又被分为初级产品和制成品两大类。

2. 技术贸易，是指以专利技术、技术诀窍、商标的许可使用或者转让为内容的贸易形式，技术贸易中大量的的是与成套设备或者关键设备、器材的买卖结合在一起进行的。技术贸易主要有许可证贸易、咨询服务、合作生产等三种形式。

3. 服务贸易，也被称为无形贸易，是以国际间的服务提供与消费为内容的贸易形式。服务贸易所包含的内容十分广泛，基本上相当于我国通常所说的第三产业再加上建筑业。将服务贸易作为国际贸易的一种形式在国际上也是近几年的事，尤其是关税及贸易总协定的乌拉圭回合谈判将服务贸易作为一项多边谈判的内容以来才逐步为世界各国所接受。

将对外贸易按照其对象的性质进行分类，有利于根据本国的具体情况对不同的贸易形式采用相应的管理方法。或者采取鼓励措施，或者采用限制手段，以达到既保护国内市场和自己的优势，又发展对外贸易的政策目标。

此外，若按照对外贸易对象的移动方向来划分，可以分为进口贸易、出口贸易和过境贸易；按照清偿工具的不同来划分，可以分为自由结汇贸易和易货贸易；按照对外贸易发生的地理或者政治区域不同，可以分为边境贸易和区域性贸易；按照对外贸易是否有第三方参加，可划分为直接贸易、间接贸易和转口贸易等等。

二、对外贸易的产生和发展

（一）对外贸易的形成和发展

对外贸易是一个历史现象，它产生于国家出现之后，但只是

在资本主义生产方式确立以后才得到空前的发展，对外贸易是各国生产在流通领域中的延伸，是再生产过程中的重要组成部分，它对再生产过程起着极为重要的作用。随着社会化大生产的发展，对外贸易也获得了广泛的发展，它在各国的国民经济中所占的比重不断提高，地位举足轻重。

对外贸易的发展受制于生产方式和生产力发展的程度，传统的对外贸易是商品和劳务的进出口活动。第二次世界大战以后，尤其是随着第三次工业革命的发生，生产社会化和国际化的进一步发展，促进了各种生产要素如资金、技术、管理、信息等的国际交流，从而扩大了国际经济技术交流活动，进一步扩大了对外贸易的范围和内容。技术和服务贸易在对外贸易中所占的份额日益增长，新的贸易方式正在不断产生。现在，对外贸易活动在整个世界成为各国经济联结的纽带，形成了一个有利的世界经济体系。

（二）我国对外贸易的历史和发展

解放前，在帝国主义列强的侵略下，我国的对外贸易丧失了独立自主的地位，完全依附于帝国主义。对外贸易被帝国主义和官僚买办资产阶级所控制和垄断，进出口商品结构完全适应帝国主义掠夺资源、倾销商品的需要，贸易对象集中于少数帝国主义国家，对外贸易长期入超和不等价交换。

我国社会主义对外贸易萌芽状态产生于人民解放战争时期的解放区。在一些沿海口岸以及与苏联、朝鲜、蒙古接壤的地区，解放区政权展开了对外贸易往来。

建国前后，我国从没收官僚资本的对外贸易、新建国营对外贸易以及改造民族资本对外贸易三个方面，建立起全国统一的社会主义国营对外贸易。

建国初期，国民经济濒临绝境，帝国主义对我封锁禁运。这个时期的对外贸易承担了组织内外物资交流，争取所需物资进口，

支援抗美援朝，迅速建立和发展同苏联（现在的独联体）等社会主义国家的经济贸易关系等任务。

在五十年代及六十年代前期，我国围绕工业化这个任务，有计划地组织有关物资进出口，保证国家和生产建设所需的机器、工业器材、原材料等的进口。随着中苏关系的恶化，我国开始发展同日本、西欧等资本主义国家的贸易，进口商品主要是粮食、糖、动植物油、棉花、化肥等；出口商品主要是轻工业产品。

十年动乱时期，国民经济遭到严重破坏，对外贸易处于停滞状态。

党的十一届三中全会以后，在改革开放政策的指导下，我国国民经济得以迅速发展，对外贸易进入了一个崭新的发展时期。随着外贸体制的不断改革，发展社会主义市场经济，调动了各方面外贸的积极性，使我国对外贸易获得了大幅度的增长。据统计，1981年我国进出口总额突破400亿美元；1985年突破600亿美元；1990年达到851亿美元；1994年更是猛增到2367亿美元，比1950年增长了200倍。

三、对外贸易政策

（一）对外贸易政策概述

对外贸易政策是随着对外贸易的产生而产生、发展而发展的。由于世界各国的经济发展、政治制度不同，各国从维护本国的经济利益出发，在对外贸易方面所采用的政策、手段也不尽相同。将这些贸易政策概括起来看，大致可以分为两大类：自由贸易政策和保护贸易政策。

1. 自由贸易政策

国家权力机关在对外贸易上采取不加干涉、放任自流、允许商品在国内外市场上自由竞争、自由输出输入的政策称自由贸易政策（Free Trade Policy）。实行这一政策的国家对进出口业务既不

设置障碍，也不给予鼓励，任凭国内外厂商在自由竞争中进行交易。

在资本主义的历史发展过程中，自由贸易曾起到清除封建残余的进步作用。在资本主义生产关系取代封建的生产关系的过程中，一些代表新兴资产阶级利益的学者提出的鼓吹自由贸易的经济理论，宣称充分自由竞争的国际贸易将会给所有加入贸易的国家带来利益。自由贸易作为国家的对外经济政策，是与产业革命所创立的机器大工业和现代工厂制度联系在一起的。那些在 19 世纪最早确立了产业资本统治地位的国家曾大力推行自由贸易政策。自由贸易政策在资本主义自由竞争时期曾在世界上流行一时，但当资本主义进入垄断阶段，完全实行自由贸易政策的国家就极为罕见了。现代有些国家往往是一方面大喊自由贸易的口号，要求别国实行贸易自由，但另一方面对自己则在不同程度上施行贸易保护。另外，也有些国家在一定的范围内和一定程度上放宽了某些贸易限制后，就标榜为在推行自由贸易政策，其实，这只不过进行了有限的贸易自由化。

2. 保护贸易政策

保护贸易政策 (Protective Trade Policy) 是指国家机关通过关税、进出口限制、外汇管制、出口优惠等各种措施，来阻止外国商品的进口和扩大本国商品的出口，以达到保护本国市场和扶持本国产业。限入奖出是这一政策的基本特点。

在资本原始积累时期，重商主义色彩的贸易保护政策曾盛行一时，实行这一政策的目的是，起先在于保护使更多的金银货币流入国内。以后随着工场手工业的发展，后期重商主义保护贸易政策却旨在扶植国内工场手工业和加速资本积累，严格意义上的保护贸易政策开始形成。随着产业革命的扩展和自由竞争的发展，资本主义进入自由竞争时期，自由贸易政策逐渐地取代重商主义的保护贸易政策。但那些后起的资本主义国家为了保护国内幼稚工

业和促进社会生产力发展，以维护本国资产阶级利益，则仍然坚持保护贸易政策。进入垄断阶段，世界市场相对变小，竞争更加激烈，1929年世界经济大危机以后，各发达的资本主义国家纷纷重建和完善贸易保护制度，实行维护垄断资本利益的超保护贸易主义政策。第二次世界大战结束后，资本主义的发展由于科技革命而进入一个新的扩展时期，反映在各国的对外贸易政策上，是一度实行了贸易自由化。但随着各国经济利益冲突的重新激化，目前保护贸易政策又再次兴起。而广大发展中国家为了发展民族经济，也要实行保护贸易政策以保证工业化的顺利发展。保护贸易政策通过对国内市场的保护和国外市场的开拓，使本国有关产业的资本周转各环节保持完整，以促进一些幼稚产业的发展。

从对外贸易发展的历史来看，自由贸易政策和贸易保护政策二者并不排斥，而是互相依存，相互转化的。在当今的世界贸易中，实际上已不存在绝对的自由贸易政策。一般来说，在经济繁荣稳定时期，自由贸易政策是主流；而在经济发展迟缓、市场不景气的时期，保护贸易政策是主流。

（二）我国对外贸易政策发展历程

建国以来，我国的对外贸易政策大致经历了两个大的阶段。以1978年为分界线，1978年以前，在指导思想上没有真正意识到对外贸易的重要性，在长时期里一直实施的是对外贸易国家垄断政策；1978年以来，以改革开放为目标的对外贸易政策逐步发展成熟起来，向着市场经济的方向迈进。

1. 对外贸易国家垄断政策

这一对外贸易政策是国家把所有的进出口贸易业务全部交由政府指定的机构经营，并在中央政府专门设立机构来计划、管理、调整、监督对外贸易活动。这个政策最早是由苏联在1918年开始实施的。对一个刚刚夺取政权、新生的社会主义国家来说，内部的生产资料所有制的改造和外部政治经济关系的重建都是十分艰